4

Некоммерческое партнерство
«ФИНАНСЫ, НАЛОГИ & ПРАВО»

Юридическая фирма
«А Р Д А Ш Е В Ъ & П А Р Т Н Е Р Ы»

Современные технологии защиты прав предпринимателя от произвола власти
или
Большие вопросы малого предпринимательства

(информация к размышлению)



Почему была написана эта брошюра?

Экономика - это корабль, парусам которого нужен ветер предпринимательства и руль государственного регулирования
В. Леонтьев

Предприниматель является ключевой фигурой в развивающейся системе рыночных отношений в России. От стабильности его правового и финансового положения во многом зависит успешное и быстрое становление нормальной рыночной экономики.

Не секрет, что большинство предпринимателей[1]*, пытаются решить возникшие конфликты с властными органами (налоговыми, таможенными, валютными, надзорными и т.д.) неправовыми методами. Самый элементарный из них: подкуп чиновника. Однако, с каждым днем эффективность таких методов все слабее, а возможности их применения все ограниченнее. Чаще всего должный результат не достигается и это закономерно. Распространенное мнение, что если с чиновником «договориться», то можно решить все, не более чем миф.*

В большинстве случаев от чиновника ничего не зависит, ведь он выполняет волю законодателя. Например, вышестоящая инстанция «спускает» вниз инструкцию или приказ, которая содержит положения, противоречащие закону и ущемляющие права предпринимателя. Естественно, чиновник, даже согласный получить от Вас «вознаграждение», не сможет пойти вразрез этой инструкции. Нужны иные методы.

Конечно, типична ситуация, когда чиновник, считает себя «царьком в свой вотчине» и исключительно по своей инициативе в целях дополнительного заработка или, выполняя «заказ» конкурирующей фирмы, «вставляет предпринимателю палки в колеса». В данной брошюре рассматриваются методы борьбы и с таким явлением, правда, они требуют более деликатного подхода и адекватной оценки собственных сил и интересов.

Итак, чаще всего предприниматель, столкнувшись с непробиваемой броней административной машины, задает себе извечный российский вопрос: что делать? Именно на этот вопрос и на ряд других Вы сможете найти ответ в этой брошюре.

---

[1] Термин предприниматель в данной брошюре употребляется в широком смысле и подразумевает под собой как индивидуального предпринимателя без образования юридического лица, так и юридическое лицо любой организационно-правовой формы и формы собственности, как коммерческую организацию, так и некоммерческую.

Как показывает практика, большинство предпринимателей не только не имеют в своем штате юриста, но даже не удосуживаются проконсультироваться у специалиста или в самом контролирующем органе по сложным и спорным вопросам предстоящей сделки[2]. *Даже достаточно крупные организации экономят деньги на правовом обеспечении своей деятельности.*

Парадокс весь в том, что предприниматели прекрасно понимают, что в настоящее время с каждым днем все сложнее и сложнее ориентироваться в законах, все жестче контроль со стороны государства, но продолжают идти по минному полю, рискуя в любую минуту взорваться. И только когда происходит «взрыв», только тогда предприниматель, предварительно попытавшись самостоятельно устранить последствия такого «непредвиденного» обстоятельства, приходит к специалисту за помощью. Возникает вполне резонный вопрос: а не разумнее ли организовать свой бизнес так, чтобы он был застрахован от неправомерных действий властных структур и он недобросовестных действий контрагентов.

Юридическая фирма «Ардашев & Партнеры», исследовав причины основных правовых и финансовых проблем предпринимателей, разработала новейшие технологии защиты их прав. Они базируются на главном постулате: ***предотвратить проблему, а не решать*** *ее.*

К сожалению, большинство предпринимателей обращаются к нам с уже «затянувшейся болезнью», когда упущено время и потеряны немалые деньги в виде санкций и неустоек. При этом большинство клиентов ограничиваются лишь косметическими мерами, не понимая, что в новом веке строить свой бизнес без комплексного стратегического планирования, правовой, финансовой и организационной оптимизации хозяйственной деятельности – практически самоубийство.

Превентивные меры, основанные на всестороннем и комплексном анализе предстоящих сделок, намного эффективнее, чем устранение последствий неразумных действий. Безусловно, в рамках маленькой брошюры подробно и всесторонне рассмотреть технологии защиты прав предпринимателей невозможно, но представляется,

[2] Под сделкой понимается любое действие, направленное на возникновение, изменение или прекращение прав или обязанностей, в том числе и публично-правовых, например, учреждение юридического лица, заключение договора, перемещение товара через границу, погашение денежного обязательства и т.д.

что показав пути разрешения конфликтов с властью и имеющиеся возможности, мы уже сделаем немало.

Часто нам задают вопрос: почему Вы делитесь своими секретами и опытом, которые в конечном итоге стоят немалых денег? Причина проста. Медленно, но верно в нашей стране формируется цивилизованный рынок. Работать открыто и честно стало поистине выгодно. Юридическая фирма «Ардашев & Партнеры» строго придерживается такого стиля в своей деятельности. И речь идет не столько о формировании благоприятного делового имиджа.

Мы не стремимся в отличие от большинства наших коллег делать из закона материю, доступную только для избранных. Мы готовы делиться и обмениваться опытом и информацией с каждым, кто работает по таким же правилам. Только так можно построить в России правовое государство. Не знаю как Вам, а нам бы очень хотелось, чтобы слово «Конституция» для чиновника не было пустым звуком.

Кроме того, к нам часто приходят предприниматели, которые «рискнули» воспользоваться услугами юристов, без зазрения совести дающих гарантии разрешения правовой проблемы предпринимателя, будь то в суде или в административном органе[3]. Лозунг таких «профи» прост: деньги решают все и знания здесь не нужны. Но ни один уважающий себя юрист не станет обманывать клиента увещеваниями, что «у него все схвачено».

Услуги таких «юристов» стоят дорого, ведь в таксу включаются и взятки (которые, кстати, часто «не доходят» до адресата) и они заинтересованы, чтобы у предпринимателя было как можно больше проблем, чтобы «прийти» к ним на помощь. Таким образом, если технологии, которые мы предлагаем применять на практике, станут не исключением, а повсеместным правилом, ремесленники от юриспруденции, останутся без работы.

Не исключено, что эта брошюра вызовет определенный скепсис со стороны предпринимателей, чей бизнес основан «на связях». Конечно, зачем им предлагаемые нами новые технологии, если они решают свои проблемы иным способом. Власть дала таким предпринимателям фору перед остальными, но и они прекрасно понимают, что рынок живет по своим законам.

[3] Открыв любую рекламную газету можно легко обнаружить объявления, типа «Арбитраж с гарантией». Что за ним кроется догадаться несложно.

Эта брошюра для тех, кто делает ставку исключительно на свои силы, знания и опыт, на объективные рыночные законы, грамотную маркетинговую политику и современный менеджмент.

Мы будем очень рады, если наши советы и информация, которые Вы найдете в настоящей брошюре, помогут Вам дать ответ на интересующий вопрос, решить практическую задачу и наметить стратегию взаимоотношений с административными органами.

Если вам нужна более подробная информация или возникла необходимость в квалифицированной юридической помощи по вопросам, затронутым в брошюре, а также по всем другим вопросам, возникающим в процессе хозяйственной деятельности, Вы можете в любое время обратиться к нам. Научный и практический потенциал юридической фирмы «Ардашев & Партнеры» к Вашим услугам.

*Наш адрес: **620075, г. Екатеринбург, ул. Мамина-Сибиряка, 85, 3 этаж, офис 309**, телефоны: **(3432) 55-93-55, 56 42 85, факс: 55 93 55.** Если у Вас есть электронная почта, мы ждем Ваших вопросов по адресу: **vlad@ardashev.ru.** Вы также можете посетить наш сайт в сети Интернет: **www.ardashev.ru,** где найдете более подробную информацию о нас и наших проектах.*

Директор юридической фирмы «Ардашев & Партнеры», ведущий специалист по частному праву и ВЭД Ардашев Владимир Леонидович

§ 1. В какое время мы живем или исходные данные для стратегического планирования

Известно уже по опыту веков, что всякий человек, обладающий властью, склонен злоупотреблять ею, и он идет в этом направлении, пока не достигнет предела

Ш. Монтескье

Опытный предприниматель скажет, что вести бизнес сейчас и в середине 90-х, как говорят в Одессе, две большие разницы. Действительно, норма прибыли колоссально снизилась, ужесточился государственный контроль и конкуренция, да и экономические катаклизмы в стране, типа дефолта 98 года подкосили экономику. Настает время разумного бизнеса, базар постепенно превращается в рынок, с его объективными законами. На одной интуиции и опыте сейчас далеко не уедешь.

Немало современных предпринимателей - бывшие партийные и комсомольские активисты, организаторским способностям которых в можно позавидовать. Они привыкли жить по старинке, очень консервативны, но самое главное: гарантией стабильности их бизнеса являются отличные связи во власти. К сожалению, на таком постулате основывают бизнес большинство предпринимателей России, в этом и заключается ***главная особенность развития предпринимательства в России.*** Однако, такое правило хорошо только на определенном этапе развития общества, оно является временным ибо противоречит объективным законам экономики. Извините, но если Ваш товар неконкурентоспособен, никакие связи не помогут его продать.

Этап, когда связи во власти определяли лидера, постепенно, с большим сопротивлснисм, но безвозвратно уходит. ***Наступает новый этап***, где лидер определяется по иным критериям. Только консервативные предприниматели и чиновники старой закалки заинтересованы максимально продлить первый этап: первые потому, что для ведения бизнеса не надо много ума (помогут связи), вторые потому, что могут «кормиться» за счет предпринимателя. Эта схема порочна и сама же изначально является причиной своей гибели по той простой причине, что у нее нет ни внешнего, ни внутрсннсго развития, она сама себя проедает.

Развитие бизнеса и инициатива могут исходить только снизу, власть должна только оформлять тенденции в обществе и необходимость реформ в виде законов, создавать гарантии для их реализации и корректировать развитие экономики, но не насаждать правил, которые противоречат рынку. Деньги как ручеек потекут только туда, где

их можно выгодно вложить и никакие административные препоны не смогут противостоять этому.

Предприниматель в России готов к любым перипетиям власти, он уже давно знает, что рассчитывать нужно только на свои силы, все государственные программы поддержки предпринимательства - декларация и самообман власти и что в любой момент может случиться «черный вторник» или «август 98-го». На любой властный запрет предприниматель найдет с десяток способов обойти его, если он мешает ему повысить прибыльность своего бизнеса и противоречит его ожиданиям. Так, именно по этой причине львиная доля предприятий в России официально не являются прибыльными, потому что (звучит парадоксально!) ***быть прибыльным убыточно*** (надо платить налоги и не малые).

Радует тот факт, что государство хотя и непоследовательно, но все же проводит налоговую реформу, которая постепенно должна легализовать теневой бизнес. Он же выйдет на свет только тогда, когда это ему станет выгодно, а другие методы «оптимизации налогообложения», типа использования фирм-однодневок и регистрации оффшорных компаний будут слишком рискованны и невыгодны. Например, простая ликвидация прогрессивной шкалы ставок подоходного налога существенно повысила собираемость налогов, так как вывела из тени миллиарды рублей доходов физических лиц.

Этот же индикатор: ***выгодно-невыгодно*** можно вполне использовать при анализе взаимоотношений бизнеса и власти. Коррупция - злейший враг рыночной экономики является прибежищем дилетантов как предпринимателей, так и чиновников. Как долго еще будут превалировать старые правила игры? Ответ прост: как долго будет выгодно давать чиновнику «на лапу» и заигрывать с властью.

Для этого необходимо, чтобы в обществе сформировалась нужная критическая масса общественного мнения. А она уже постепенно набирается. Уже каждый предприниматель понимает, что иметь связи во власти неплохо, но главную ставку надо делать на знания и опыт.

Более того, сама власть осознала необходимость сотрудничества с предпринимателем и уже расценивает предпринимателя не как «дойную корову». Разумная власть и ее разумные представители (а их несмотря на пессимизм предпринимателей все же большинство) ждет от предпринимателя не только инициативы и конструктивных предложений, но еще и адекватных действий в виде формирования судебных прецедентов, обжалований незаконных решений и нормативных

актов. Многие представители властных органов сами удивляются пассивности предпринимателя, задавая вопросы: почему идете на поводу у нас? Почему выполняете наши незаконные предписания (чиновник ведь сам в большинстве случаев осознает сей факт)? Почему не обжалуете наши решения, мы сами заинтересованы в ликвидации пробелов в праве?

Власть развращена пассивностью и разобщенностью предпринимателей, их готовностью как слуги выполнять волю барина. Предприниматель же в большинстве случаев, руководствуясь разными мотивами избегает конфликта с чиновником. По большому счету это правильно и с точки зрения экономической целесообразности выгоднес, чем судебная тяжба неизвестно с каким результатом. Но сами методы и мотивы предпринимателя заставляют серьезно задуматься. Главный метод: подключение имеющихся связей и дача взятки, а в случае невозможности: выполнсние воли чиновника, в ряде случаев сопровождающееся подделкой документов и иными противоправными деяниями.

Каковы же мотивы предпринимателя, использующего неправовые методы разрешения конфликта или уклонения от него: 1. экономия времени; 2. страх портить отношения с властным органом и должностным лицом, с которыми еще придется работать; 3. преследование личных интересов, которых невозможно достичь посредством права и рыночных механизмов.

Первые два мотива понятны, но последний мотив один из самых опасных. Его в большинстве случаев используют предприниматели с целью искусственно ограничить конкурсницию, создать для себя более льготные условия для хозяйственной деятельности. Например, лицензирующий орган создает непреодолимые препятствия для желающих заняться тем или иным видом деятельности. Мотив: по заказу фирм, монопольно властвующих на рынке определенных товаров (работ, услуг), ограничить конкуренцию. Опасность этого явления в том, что один предприниматель с помощью власти «топит» другого. В этом случае власть выступает как орудие подавления частной инициативы.

Таким образом, существует замкнутый круг: коррумпированная власть дает предпринимателю незаконные предписания, а предприниматель не противясь этому, нехотя, но все же исполняет их. Конечно, многие предприниматели уже стали поступать разумно: защищать свои права, отстаивать свою позицию до самой последней инстанции - в общем не дают себя в обиду, но к сожалению, таких предпринимателей

меньшинство. К сожалению, пока не настало время, когда большинство поймет, что действовать по другому выгодно. А это возможно только благодаря самим предпринимателям, точнее самым прогрессивным их представителям.

Зададим вопрос: почему был принят Налоговый кодекс? Потому что огромная волна судебных решений, жалоб, исков, протестов налогоплательщиков вызвала необходимость установить четкие правила игры, которые нужны были в первую очередь самой власти. Налоговые органы просто устали все чаще и чаще проигрывать в спорах с налогоплательщиками из-за несовершенства законодательства, которым искусно пользовались специалисты.

Надо отдать должное юридическим фирмам и предпринимателям, которые пробивали (по другому не назвать) в высших судебных инстанциях -Верховном Суде, Высшем Арбитражном Суде и Конституционном Суде прецедентные решения[4]. Кроме того, собираемость налогов и правила взаимоотношений налогоплательщиков и налоговых органов оставляли желать лучшего. Все это в конечном итоге сформировало критическую массу общественного мнения и повлекло кардинальное реформирование налогового законодательства.

В настоящее время в отличие от налоговых остались до конца неурегулированными еще масса отношений предпринимателя с различными властными структурами: местной администрацией, надзорными органами (пожарная служба, органы санэпидемнадзора и т.д.), таможней, органами валютного контроля, лицензионными органами и т.д. Опять вопрос: почему? Потому что предприниматели сами в индивидуальных спорах не отстаивают свои интересы.

По одиночке или на массовых мероприятиях (типа конференций, круглых столов, форумов, съездов) они проявляют решимость в борьбе за свои права и осознают необходимость реформирования действующего законодательства, но лично сами в большинстве случаев ничего не делают. Они также продолжают угождать власти, идти у нее на поводу, платить чиновнику так называемую «статусную ренту» в виде взяток и отступных, жалуясь: что поделаешь, такова система, спорить себе дороже! Многие просто удивляются абсурдности решений чиновника или с негодованием ругают власть и… ничего не делают. Большинство так и не понимает, что эту систему мы породили сами. В этом то и кроется причина всех наших бед.

[4] В числе таковых в Екатеринбурге можно назвать Ассоциацию «Налоги России» и Центр «Налоги и финансовое право».

Однако не все так фатально. Сейчас в России уже наступает переломный момент, когда сама власть уже устала жить по старым правилам, потому что они неэффективны и себя изжили. Она заявляет о необходимости тесного сотрудничества с предпринимателем, потому что без него она растеряет последний кредит доверия народа, который после финансовых пирамид, санкционированных государством, приватизации, неоднократной девальвации рубля уже не верит ничему.

Именно на предпринимателя власть делает ставку в экономических реформах. Правда, власть заинтересована пока в сотрудничестве только с крупным и средним предпринимательством. Это субъекты естественных монополий, градообразующие предприятия, крупные фирмы, определяющие наполняемость местных бюджетов. Малое предпринимательство хотя формально и поддерживается государством, но кроме поблажек в налоговой и бухгалтерской отчетности мелкий предприниматель ее не ощущает.

Президент РФ Владимир Путин в своем традиционном Послании Федеральному Собранию открыто заявил о необходимости реформирования взаимоотношений предпринимателя с властью. Он, в частности, сказал, что предприниматели все еще с осторожностью вкладывают деньги в экономику России, а чиновники продолжают, «давить» бизнес, сдерживая деловую инициативу и активность.

Власть также готова к дальнейшей либерализации предпринимательской деятельности. В. Путин отметил, что нужно ликвидировать избыточное государственное вмешательство в экономику, чрезмерную на сегодняшний день обязательную сертификацию продукции, разного рода разрешения, регистрации, аккредитации, иные нормы и правила, не предусмотренные в законах, но настойчиво вводимые всякого рода инструкциями. Президент верно отметил, что ***только прозрачные, закрепленные в законе прямого действия отношения между государством и предпринимателями могут дать новый импульс развитию российской экономики.***

Таким образом, настало время для решительных действий предпринимателя, когда он активно отстаивая свои права, не боясь ответной реакции со стороны властного органа, может и должен формировать у власти уважительное отношение к себе. ***Не предприниматель для власти, а власть для предпринимателя!*** По другому и быть не может.

§ 2. Основные правила взаимоотношений с властными органами и их представителями

Государство существует не для того, чтобы превращать земную жизнь в рай, а для того, чтобы помешать ей окончательно превратиться в ад

Николай Бердяев

Для начала, необходимо очертить круг органов, с которыми Вам прямо или косвенно приходиться сталкиваться в повседневной деятельности и… не подставляться под удар с их стороны. Вы скажете: легко сказать, а как это сделать? Да сделать это, учитывая правовой нигилизм россиян и готовность заигрывать с властью, непросто, но можно. Для этого надо понять и принять некоторые очень важные правила.

Тактику и стратегию взаимоотношений с налоговыми и иными органами следует строить на положениях действующего законодательства. Открывая нормативные акты, регламентирующие статус и возможности контролирующих органов, следует, прежде всего, особое внимание уделять: 1. Вашим правам и обязанностям; 2. правам и обязанностям административных органов; 3. деяниям (действиям и бездействиям), которые рассматриваются законодателем как правонарушение; 4. санкциям за совершение правонарушение; 5. процедурным вопросам (например, порядку обжалования, обращения в суд, правилам проведения камеральных и выездных проверок и т.д.).

В этом плане очень хороша часть первая Налогового кодекса РФ, (далее - НК), с вступлением в силу которой с 1 января 1999 года взаимоотношения предпринимателя и налоговых органов кардинально изменились.

Конечно, что касается оптимизации налогообложения и уплаты определенных видов налогов, то здесь еще много белых пятен, устранить которые можно только путем целенаправленных, сбалансированных и продуманных государственных реформ. Но процессуальные вопросы, а также взаимные права и обязанности налогоплательщика и налоговых органов регламентированы очень четко и подробно.

Так, Вы можете быть спокойны, что в случае несвоевременной сдачи отчетности или постановки на налоговый учет Вас никто так просто не оштрафует и Ваш счет в банке не будет заблокирован. Применение налоговых санкций теперь возможно только в судебном порядке (п. 7 ст. 114 НК), а это самая лучшая гарантия соблюдения прав налогоплательщика.

К сожалению, взаимоотношения предпринимателя и налоговых органов[5] едва ли не единственные, которые нашли устраивающую всех правовую регламентацию. Пока что львиная доля административных органов, в отличие от налоговых, чувствует себя безнаказанно, принуждая предпринимателя делать то, что он делать не обязан.

Исходя из этого, совершая ту или иную хозяйственную операцию, необходимо выяснить, какие последствия она может вызвать со стороны контролирующих органов. Например, выяснив, что вы не обязаны получать лицензию на торговлю бензином вне автозаправочных станций, Вы можете быть уверены, что Вас не привлекут к ответственности за незаконное предпринимательство или расценят полученную прибыль как нелегальную, если Вы выступаете посредником в сделке купли-продажи нескольких цистерн с бензином.

Другое дело, когда чиновник требует от Вас представить дополнительные документы или пройти необходимые согласования. В этом случае надо выяснить, а обязаны ли Вы это делать?[6] Многие предприниматели, принимая все на веру (раз сказали - надо делать) начинают выполнять «указания» властного органа, при этом даже не задумываясь, а каким нормативным актом такая обязанность предусмотрена. Кстати, предприниматели даже боятся или забывают спросить у чиновника об этом. Таких горе-предпринимателей становится все меньше, но они есть.

Многие знают, что чиновник привык действовать сообразно инструкции, которая после вступления в силу того или иного закона часто вступает с ним в противоречие, но при этом годами не отменяется. При этом, предприниматели даже не подозревают, что такие инструкции не могут устанавливать дополнительных обязанностей «просящего» и вообще не являются нормативным актом. Например, различные инструкции, приказы, разъяснения и рекомендации Министерства по налогам и сборам РФ (п. 1 ст. 1 НК).

Таким узковедомственным локальным нормотворчеством любит очень заниматься Государственный таможенный комитет РФ (ГТК), издавая «уточняющие» инструкции и приказы по контролю (в том числе налоговому) за лицами, перемещающими товар через таможен-

---

[5] К таковым относятся также таможеиные органы и государствеииые виебюджетные фоиды. Правда, ие все положения НК применяются к взаимоотношеииям с иими.

[6] Речь идет об обязанности, установлеииой законом, а ие о том, стоит ли это делать исходя из экоиомии времени, из-за иежелания «портить» отношеиия с контролирующим органом и т.д.

ную границу. Можно привести десятки Приказов ГТК, которые незаконно устанавливают дополнительные обязанности предпринимателя. Например, обязанность, доказать цель ввоза определенного товара для того чтобы воспользоваться льготой по уплате НДС, представить дополнительные документы и т.д. Что в этом случае делать?

Есть как минимум два варианта поведения предпринимателя в таких случаях: 1. выполнить незаконное требование властного органа и потом обжаловать его решение и в суде или вышестоящем органе добиться восстановления нарушенного права; 2. не выполнять незаконное требование и сразу обжаловать действие (или бездействие) должностного лица властного органа. При этом надо руководствоваться ***собственными интересами и элементарной экономической целесообразностью.***

Например, если Ваш товар находится на таможенном складе, Вы по общему правилу не получите его до тех пор пока не исполните обязанность по уплате таможенных платежей. В этом случае предпринимателю, как правило, выгоднее выполнить все (в том числе и незаконные) требования таможенного органа, получить товар и уж потом обжаловать незаконное решение, нежели сразу спорить с таможенниками.

Во втором случае, предприниматель рискует потерять больше: простой товара, просрочка исполнения обязательств перед контрагентами, выплата неустоек и т.д., ведь властный орган имеет отличный рычаг воздействия на предпринимателя: плати, иначе товар не получишь[7]. Таких ситуаций на практике встречается огромное количество и в каждой из них надо точно просчитать экономические последствия конфликта с государством в лице его отдельных органов.

В ряде случаев предприниматель очень эффективно можно отстоять свою позицию, пользуясь ***пробелами в законе или его диспозитивными положениями***, т.е. предполагающими выбор, многовариантность. Так, налоговое законодательство и законодательство о бухучете часто позволяет делать такой выбор, например, устанавливать особые правила в учетной политике предприятия. В таких случаях очень полезно разрабатывать в организации специальные письменные Положения (инструкции, рекомендации, приказы), регламентирующие оформление документации, учет отдельных хозяйственных опе-

[7] Кстати, аналогичные, экономические рычаги воздействия имеют и субъекты естественных монополий: железная дорога, органы связи, энергетики.

раций и т.д. При их наличии в споре с инспектором у Вас будут убедительные аргументы[8].

Во взаимоотношениях с чиновником, а особенно при назревании спора, следует отстаивать свою позицию аргументированно, строить свою тактику ***психологически*** грамотно (не ругаться, не накалять атмосферу, чиновники ведь тоже люди и среди них немало порядочных людей и добросовестных специалистов). Очень эффективно апеллировать к таким качествам чиновника (пусть даже у него их и нет) как ответственность, добросовестность, профессионализм, ведь люди любят когда их хвалят. Неплохо, если Вам удастся вызвать чувство вины у чиновника (это непросто, но тоже помогает).

Очень помогает следующий психологический ход: узнав, что конкретный чиновник и так имеет немало нареканий со стороны руководства, следует показать (не прямо конечно, но косвенно) какие последствия лично для чиновника будет иметь жалоба на его действия. Согласитесь, в большинстве случаев чиновник руководствуется не корпоративными интересами, а своими лично: перестраховывается, боится брать на себя ответственность за решение конкретного вопроса (как бы чего не вышло!), стремится переложить ее на другого, боится взысканий со стороны начальства и т.д. Так, однажды, именно такой метод помог нам «убедить» в нашей правоте чиновника, который и так «прославился» своим непрофессионализмом и волокитой.

При разговоре с чиновником особое внимание необходимо сконцентрировать на ***документальном обосновании*** своего мнения. Для любого чиновника важнее «бумага», а не вы (все мы знаем: «без бумажки - ты букашка»). В любом судебном или административном разбирательстве с участием предпринимателя главными средствами доказывания выступают письменные доказательства (договоры, акты, справки, решения властных органов, квитанции и т.д.). Кстати, документальной фиксации практически всех фактов хозяйственной деятельности предпринимателя требует сам закон[9].

---

[8] Кстати, это одна из причин почему налоговые инспекторы не любят крупные предприятия, где отлично поставлен документооборот и любой операции находится письменное обоснование: там они чувствует себя безоружными. А на малых предприятиях, где, как правило, нет квалифицированных специалистов и правовое обеспечение слабое, инспектору раздолье: найти налоговое правонарушение не составляет особого труда.

[9] Например, п. 1 ст. 9 Федерального закона от 21.11.96 № 129-ФЗ «О бухгалтерском учете».

В большинстве случаев, как это ни парадоксально звучит, предприниматель в суде или в административном органе не получает искомого ***не потому, что он не прав, а потому, что он не сумел доказать, что он прав.***

Предпринимателю следует знать, что административные органы обязаны консультировать по вопросам, относящимся к их компетенции. Это особенно важно если у предпринимателя в штате нет юриста. В ряде случаев обязанность административных органов разъяснять положения законодательства закреплена нормативно. Например, налоговые органы исправно выполняют эту обязанность: так, районные инспекции г. Екатеринбурга и областная налоговая инспекция в назначенные дни и часы проводят консультации по вопросам исчисления и уплаты отдельных видов налогов, а также специальные консультации по сложным вопросам налогового законодательства.

В большинстве случаев предприниматель вступает во взаимоотношения с налоговыми органами через своего бухгалтера. Как правило, именно он и даже не юрист предприятия лучше разбирается в налогах. Однако, как показывает практика бухгалтер знает налоговое законодательство однобоко (в том объеме, в каком ему необходимо по работе) и не спорит с налоговым инспектором, когда это делать непременно надо. Главная задача многих бухгалтеров: сдать в инспекцию установленную законом отчетность, в частности, квартальную. Немногие бухгалтера «рискуют» вступать в дискуссию со своим инспектором и готовы исходя из положений налогового законодательства аргументированно доказать правильность своих расчетов и позицию.

Безусловно, бухгалтер прекрасно знает план счетов, проводки, правила составления бухгалтерской отчетности, инструкции МНС и ПБУ Минфина, но он слабо ориентируется в налоговом законодательстве, в процессуальных вопросах взаимоотношений с налоговыми органами. Можно сказать, он знает тактику, но в стратегии он несилен. Поэтому, при возникновении налогового спора лучше, чтобы к нему подключился юрист. Во всяком случае, на крупных предприятиях бухгалтер и юрист (а в ряде случаев и аудитор) работают рука об руку. Такой тандем наиболее эффективен, нежели работа каждого из них в отдельности.

Таким образом, предприниматель, имея бухгалтера, не защищен «на все сто» он неожиданностей со стороны налоговых органов. При тщательном стратегическом налоговом планировании необходима работа в тесной связке (очень подходит этот альпинистский термин):

директор-юрист-бухгалтер. В идеале в такой связке должен быть аудитор, недаром крупные предприятия всегда имеют аудитора или сотрудничают с аудиторской фирмой. Только так организация как корабль в бурю может быть управляема и маневренна.

Директору организации, ведущему переговоры и подписывающему контракты, не следует пренебрегать мнением бухгалтера и юриста. В большинстве случаев поспешность в принятии решений приводит к плачевным последствиям. Так, оформление покупки партии товара с целью его дальнейшей продажи договором купли-продажи влечет появление на балансе фирмы имущества на сумму сделки, с которой необходимо уплачивать налог на имущество. В то же время оформление такой же операции договором комиссии таких последствий не вызвало бы. Поэтому уже на стадии составления проекта гражданско-правового договора необходимо представлять все публично-правовые последствия сделки.

Очень результативными контакты с властью бывают тогда, когда в отношения с ней вступает профессионал. Опыт нашей фирмы дает нам основания утверждать, что когда чиновник видит напротив себя грамотного, юридически подкованного человека, аргументированно излагащего свою просьбу или позицию, то он даже чисто психологически не сможет отмахнуться от просьбы, нагрубить, послать в «никуда» и потребовать сделать то, что не входит в Ваши обязанности. Кроме того, разговор с чиновником на его языке упрощает процедуру общения с ним. Что касается оформления документов, то, естественно, лучше юриста это не сделает никто (например, учредительные документы для регистрации фирмы, жалоба с правовой аргументацией, иск в суд и т.д.)

Порой предприниматель, пытаясь сам «найти общий язык» с чиновником, только усугубляет решение своего вопроса. Так, однажды при оформлении сделки с землей чиновник «вставлял нам палки в колеса» только по той простой причине, что наш клиент в свое время нагрубил ему.

Следует помнить, что чем выше положение органа или должностного лица, рассматривающего Ваш вопрос, тем меньше субъективизма, больше профессионализма и открытости в рассмотрении ходатайства. По этой причине при возможности нужно попасть к руководителю властного органа, который может дать указания непосредственным исполнителям и взять на контроль Ваше дело.

Одной из типичных ошибок предпринимателя является то, что порой все контакты с должностным лицом властного органа никак документально не фиксируются. Надо взять за правило, что любое обращение, ходатайство, жалоба, просьба, заявление должно быть всегда оформлено письменно. Причем надо обязательно сделать отметку о получении в канцелярии органа или переслать документ заказным письмом с уведомлением о вручении адресату. В противном случае обжаловать действия (бездействия) должностного лица будет проблематично.

Ваше письменное заявление в орган власти уже расценивается как документ и обязывает рассмотреть его и дать ответ. Вообще, к письменным заявлениям в органах власти особый подход, потому что их прохождение оформляется в соответствии с правилами делопроизводства, а слово, извините, «к делу не пришьешь».

Обращаясь во властный орган, необходимо соблюдать установленные законом процессуальные правила. Особое внимание следует обратить на процессуальные сроки, подведомственность Вашего дела, содержание заявления, уплату сборов (пошлин), а также перечень прилагаемых документов. Эту информацию можно получить либо в самом органе власти, либо в нормативных актах, регламентирующих порядок обращений в тот или иной орган (налоговый, лицензирующий, таможенный, надзорный и т.д.).

Несоблюдение процессуальных правил и установленных законом сроков чревато отрицательным ответом властного органа, элементарной потерей времени, а в ряде случаев и санкциями. Так, несвоевременное извещение налоговой инспекции об открытии или закрытии расчетного счета в банке грозит штрафом в 5 000 руб. (ст. 118 НК).

В заключение изложения основных правил взаимоотношений с властными органами следует сказать, что есть самый кардинальный способ избежать конфликтов с властью. Надо просто избрать такой путь, чтобы вообще не обращаться в соответствующий орган. Конечно, возможности реализации такого метода крайне ограничены, но они существуют. Например, для оказания образовательных услуг требуется лицензия. Однако в соответствии со ст. 48 Закона «Об образовании» индивидуальная педагогическая деятельность не требует получения лицензии. Следовательно, оказание образовательных услуг от имени индивидуального предпринимателя освобождает последнего от сложной и длительной процедуры лицензирования.

§ 3. Что делать, если Ваши права нарушены или Современные технологии защиты в действии

Если бы природа имела столько законов, как государство, сам Господь не в состоянии был бы управлять ею
Людвиг Берне

Прежде всего, необходимо дать адекватную оценку сложившейся ситуации исходя из норм действующего законодательства.

Если решение[10] властного органа Вас не устраивает (отказ, только частичное разрешение Вашего вопроса и т.д.) необходимо выяснить является ли оно законным. Как правило, незаконность решения неочевидна, ведь умный чиновник может сослаться на массу ведомственных или внутренних инструкций. Аргументация решения, зачастую бывает очень абстрактна, без мотивации применения той или иной нормы права, а просто ссылка на нее. Российское законодательство в силу сложившихся традиций и выработанных правил юридической техники в большинстве случаев позволяет неоднозначно трактовать закон. Понятно, что чиновник истолкует норму в силу сложившейся практики ее применения в данном органе.

Исходя из этого, следует выяснить соответствует ли решение нормам права, изложенным в нормативных актах, имеющим максимальную юридическую силу: Конституции РФ[11] и федеральным законом. Так, если в решении сделана ссылка на ведомственный нормативный акт или акт законодательного или исполнительного органа субъекта РФ или муниципального образования (например, Свердловской области или г. Екатеринбурга), следует выяснить, соответствует ли норма, положенная в основу решения, Конституции РФ, федеральным законам, Указам Президента и Постановлениям Правительства.

К сожалению, самому предпринимателю в большинстве случаев это сделать сложно, поэтому следует проконсультироваться у специалиста. Чиновник или вышестоящий орган могут, конечно, высказать свое мнение относительно законности решения, но опять же следует делать корректировку на их субъективизм и на то, что должностное

[10] Решение может быть как в устной, так и в письменной форме.

[11] Следует уточнить, что приоритет над нормами российского права и даже Конституции РФ имеют общепризнанные принципы и нормы международного права и международных договоров России. Например, в большинстве случаев порядок уплаты НДС при ввозе товара из стран СНГ регламентируется не НК РФ, а Соглашениями России со странами, участниками СНГ.

лицо является частью огромной машины, которая формирует мнение и правосознание чиновника[12].

Сравнительный анализ нормативных актов в настоящее время объективно затруднен чрезмерно активным нормотворчеством различных ведомств, субъектов РФ и муниципальных образований. Если вспомнить доперестроечные времена, то адвокату в большинстве случаев для консультации хватало несколько кодексов и имеющихся знаний и опыта. Сейчас же ни один здравомыслящий юрист не сможет обойтись без электронных правовых баз типа «Гарант», «Консультант», «Кодекс».

В ряде отраслей права законодательство настолько динамично, что ежемесячно появляются десятки новых нормативных актов (яркий пример - таможенное право). Ориентироваться в сложноструктурированном российском законодательстве стало трудно даже юристам, не говоря уже о предпринимателе. Вот почему настало время узкой специализации в сфере права, на что, кстати, стала ориентирована и система образования.

Незаконность решения властного органа может быть связана с превышением компетенции этого органа или вообще отсутствием таковой. Так, часто налоговая полиция, выявив факт, дающий основание усомниться в законности регистрации юридического лица, (поддельный паспорт, подставной учредитель, несуществующий директор и т.д.) применяет такую жесткую меру, как приостановление операций по расчетному счету в банке, как говорится, до выяснения обстоятельств. Признание регистрации юридического лица незаконной осуществляется исключительно в порядке арбитражного судопроизводства по иску уполномоченных органов, но не налоговой полиции. В этом случае обжалование решения налоговой полиции в арбитраже с просьбой о применении такой меры обеспечения иска как отмена ареста счета является довольно действенной мерой защиты имущественных прав предпринимателя.

Итак, выяснив, что решение, действие или бездействие властного органа в лице его должностного лица является незаконным необходимо наметить стратегию (что делать) и тактику (как делать) по защите нарушенных прав. Здесь следует обратить внимание на необходимость неукоснительного соблюдения процессуальных правил, т.е. установленной законом процедуры обжалования незаконного решения. Эти правила можно найти в законах, регламентирующих правоотношения

[12] Кстати, именно по этой причине в ряде органов (например, налоговой полиции) практикуется замещение вакантных должностей молодыми специалистами (без опыта работы). Причина проста: их сознание еще не засорено идеологемами и установками, выработанными в ходе практической деятельности.

предпринимателя и соответствующего административного органа, например, в НК РФ, ТК РФ, Кодексе РСФСР об административных правонарушениях РСФСР (КоАП) и др, а также в законах, устанавливающих процессуальные правила судопроизводства, в частности, в Арбитражном процессуальном кодексе РФ (АПК), Гражданском процессуальном кодексе РСФСР (ГПК), Законе «О Конституционном Суде РФ».

Во-первых следует выполнить требования закона о подведомственности и подсудности Вашего дела. Подведомственность означает какой орган уполномочен разрешать тот или иной спор (чаще всего речь идет о разграничении компетенции между административными органами и судом). По общему правилу предприниматель вправе обратиться сразу в суд, что вытекает из ст. 46 Конституции РФ, ст. 1 Закона РФ от 27.04.93 «Об обжаловании в суд действий и решений, нарушающих права и свободы граждан», ст. 138 НК РФ и других нормативных актов.

Практически все споры предпринимателей с органами власти исходя из правил подведомственности рассматриваются *арбитражными судами* (ст. 22 АПК). Суд общей юрисдикции может рассматривать спор предпринимателя в основном в 2-х случаях: 1. когда он затрагивает интересы третьих лиц – не предпринимателей и 2. когда предъявляется заявление о признании незаконным нормативного акта (кроме нормативных актов налоговых и таможенных органов)

В ряде случаев законом установлена обязательная досудебная процедура рассмотрения спора (жалобы), т.е. сначала нужно обратиться в вышестоящий административный орган. Например, решения таможенных органов обжалуются первоначально в вышестоящий орган, а уж потом, если решение не устраивает можно идти в суд (ст. 407 ТК). Несоблюдение этого правила влечет возвращение заявления арбитражным судом (ст. 108 АПК) и отказ в принятии судом общей юрисдикции заявления (ст. 129 ГПК).

При обращении в суд помимо правил о подведомственности необходимо соблюсти правила о ***подсудности*** дела. Согласно ст. 29 АПК иски к государственным органам, органам местного самоуправления субъекта РФ о признании недействительными *ненормативных актов*[13], а также иски, вытекающие из административных правоотношений, предъявляются в арбитражный суд этого субъекта РФ. Например, решение руководителя налоговой инспекции г. Нижнего Тагила обжалуется в арбитражный суд Свердловской области.

[13] Это выраженный письменно акт, которым разрешается конкретный вопрос конкретного субъекта, например, отказ в регистрации, выдаче лицензии, предоставлении земельного участка, решение о применении административной санкции и т.д.

В арбитражный суд обжалуются как правило только ***письменные решения.*** Закон (в частности, ст. 22 АПК) именует такие решения ***ненормативными актами.*** Не имеет значения как они оформлены (собственно решение, постановление, списание по инкассо денежных средств с расчетного счета юридического лица[14]). Главное, чтобы незаконные действия властного органа повлекли нарушение прав предпринимателя (как правило, эти действия влекут имущественные последствия в виде убытков).

Тем не менее, у чиновника надо требовать, чтобы он свое решение оформил письменно, а не просто советовал в устной беседе «не отнимать у него времени». Кроме того, это дисциплинирует чиновника, заставляет его тщательно исследовать Ваш вопрос, чтобы обосновать свое решение. У нас несколько раз были в практике случаи, когда требование дать письменный ответ или отказ вызывала ступор у чиновника, и он вынужден был, «сходив посоветоваться к начальнику», удовлетворить нашу просьбу.

Отсутствие письменного решения или иного объективированного во вне документа (инкассо, акт, предписание и т.д.) не означает невозможность обжалования. В этом случае речь идет о действиях (бездействии) должностного лица властного органа, которые также могут быть обжалованы в суд, но согласно правилам подведомственности не в арбитражный, а в суд общей юрисдикции (городской, районный). В арбитражный суд могут быть обжалованы только действия (бездействие) тех органов, которые прямо указаны в законе, например, к ним относятся налоговые органы (ст. 138 НК), таможенные органы (ст. 416 НК).

Нормативные акты (которые в отличие от ненормативных касаются неопределенного круга лиц, например, закон, постановление Правительства, распоряжение Главы местной администрации и т.д.) по общему правилу обжалуются в суд общей юрисдикции соответствующего уровня исходя из статуса властного органа (районный, городской, областной, Верховный Суд). Из этого правила есть исключения: нормативные акты налоговых органов (к ним относятся только федеральные законы, а также законы субъектов РФ, принятые в пре-

[14] Взыскание с индивидуального предпринимателя недоимок и пеней по обязательным платежам в бюджет и внебюджетные фонды в отличие от юридических лиц допускается только в судебном порядке.

делах их компетенции) обжалуются в арбитражный суд[15], нормативные акты таможенных органов обжалуются в Конституционный Суд РФ (ст. 416 ТК).

Обращаясь в суд, необходимо соблюсти все требования процессуального закона к ***форме и содержанию заявления***, а также срокам на обжалование. При этом особое внимание надо обратить на следующие моменты:

1. пропуск срока на обжалование влечет отказ в принятии иска судом. Так, согласно ст. 371 ТК решение вышестоящего органа о наложении взыскания за нарушение таможенных правил может быть обжаловано в суд в течение 10 дней.

В ряде случаев пропуск срока на обжалование может повлечь более плачевные последствия. Так, необжалование в вышестоящий орган или суд в течение 10 дней решения органа валютного контроля о взыскании штрафа за нарушение валютного законодательства дает право последнему в *бесспорном* порядке списать с расчетного счета юридического лица денежные средства;

2. до подачи заявления необходимо уплатить госпошлину. Оригинал (но не копия!) документа об оплате прилагается к заявлению (платежное поручение или квитанция). Ее размер определяется в ст. 4 Закона РФ «О государственной пошлине»;

3. ответчику обязательно представляется копия заявления в суд. Документ, подтверждающий данный факт, прилагается к иску (чаще всего это почтовая квитанция о высылке иска заказным письмом или отметка канцелярии органа о принятии заявления);

4. в иске в арбитражный суд обязательно указывается суть обжалуемого решения, фактические обстоятельства дела и конкретные требования со ссылкой на нормы права. *Отсутствие фактического и юридического обоснования требований, а также расчета взыскиваемых или оспариваемых сумм влечет возврат иска заявителю.*

Следует знать, что интересы предпринимателя в ряде органов может представлять по доверенности не любой человек. Даже юридического образования порой бывает недостаточно. Так, исходя из смысла ст. 53 Закона «О Конституционном Суде РФ» представителем гражданина или организации в Конституционном Суде может быть

[15] Поскольку налоговое законодательство преимущественно представлено федеральными законами, постольку последние обжалуются согласно ст. 29 АПК в арбитражный суд г. Москвы (а не в арбитражный суд Московской области).

только адвокат[16] или лицо, имеющее ученую степень по юридической специальности. Если в отношении гражданина-предпринимателя или должностного лица организации возбуждено уголовное дело, то защищать их интересы (как подозреваемых или обвиняемых) на стадии предварительного следствия может также преимущественно только адвокат (ст. 47 УПК).

Если вследствие неправомерных действий должностного лица у предпринимателя возникли убытки, помимо требований об отмене незаконного решения в соответствии со ст. 16 ГК РФ следует требовать взыскания причиненных убытков. Правда, при этом следует помнить, что нормы гражданского права по общему правилу не применимы к спорам с административными органами. Так, если вы требуете возврата уплаченных в бюджет штрафов, недоимок, пеней, то нельзя наряду с ними взыскать и проценты за пользование государством или муниципальным образованием Вашими деньгами, нельзя также требовать компенсации морального вреда.

Успех и перспективы судебного обжалования в большинстве случаев определяется правильностью действий уже на стадии предъявления иска в суд. Так, мало кто даже из числа юристов применяет меры по обеспечению предъявленного иска (ст. 76 АПК, ст. 134 ГПК). Например, из-за элементарного незнания предоставленных законом прав крайне редко при подаче иска заявляется ходатайство о применении такой меры обеспечения будущего решения суда как *приостановление взыскания недоимок, пеней и штрафов по оспариваемому документу (например, инкассо).* А ведь это очень эффективная мера «спасения» своих денег от неправомерных посягательств государства.

Предпринимателям также следует проявлять активность задолго до судебных баталий. Порой грамотные действия предпринимателя предотвращают вынесение самих незаконных решений. Так, необходимо тщательно перепроверять документы, которые могут быть положены в основу решения властного органа, например, акты камеральных и выездных проверок[17]. Так, расчеты недоимок и пеней, а также выводы, сделанные налоговым инспектором, нужно обязатель-

[16] Адвокатом является только член соответствующей коллегии адвокатов (например, Свердловской областной коллегии адвокатов). Адвокату выдается удостоверение, его полномочия подтверждаются ордером юридической консультации, в которой он состоит, а процессуальные полномочия изложены в доверенности.

[17] Решение налогового органа о привлечении налогоплательщика к ответственности при отсутствии акта камеральной или выездной проверки является незаконным (ст. 100, 101 НК).

но перепроверить. Не ленитесь и не будьте доверчивы, это же Ваши деньги! Порой доходит до абсурда. Так, бухгалтер одного нашего клиента на вопрос проверила ли она расчет пеней, сделанных налоговой инспекцией, ответила: а я не знаю как это делать.

Многие предприниматели отказываются идти в суд по одной простой причине: они не верят в перспективы спора, боятся волокиты, длительных сроков рассмотрения дел. Как мы уже сказали, львиная доля проблем предпринимателя рассматривается в арбитраже, где в отличие от судов общей юрисдикции достаточно квалифицированные судьи, многие из которых имеют ученую степень и немалый опыт в коммерческих структурах.

Что касается сроков, то несмотря на большую загруженность судей арбитражные суды все же выдерживают двухмесячный срок, отведенный им для рассмотрения дела. Таким образом, даже с учетом апелляционного и кассационного обжалования (что бывает далеко не всегда) Ваша проблема может решиться в течение 4-5 месяцев. Срок немалый, но он реальный. К тому же применив меру обеспечения иска ряд проблем можно решить в считанные дни.

Таким образом, неверие в судебную защиту в большинстве случаев является просто проявлением стереотипного мышления. Приведем простой пример. Однажды в нашу фирму практически в один день с аналогичной проблемой обратились два предпринимателя (зачет НДС). Им было рекомендовано с помощью иска восстановить свое нарушенное право. Первый предприниматель воспользовался нашими услугами и через 3,5 месяца его проблема была решена, другой до сих пор ждет у моря погоды и пытается «договориться».

Вот основные правила, которые необходимо знать при обжаловании незаконных действий и решения властных органов.

Несмотря на возможность обжалования и судебной защиты от произвола власти, а также применения неправовых методов воздействия на «несговорчивого» чиновника все же разумнее не доводить дело до суда, а точнее не «подставляться». До, а не после совершения хозяйственной операции следует заботиться о публично-правовых последствиях сделки.

Рассмотрим довольно типичную ситуацию для современной России. Даже человек, далекий от права и предпринимательства знает о том, какую роль выполняют «фирмы-однодневки». Их использование в различных хозяйственных схемах является средством легализации

финансовых потоков предпринимателя, который не имеет иной возможности на законных основаниях уменьшить налогооблагаемую базу, не ставить имущество на баланс или получить льготу по НДС.

Возникает вопрос: почему это происходит сплошь и рядом по всей стране? Да потому что это является нормальной реакцией нормального предпринимателя на ненормальные условия, созданные государством. Президент РФ и МНС РФ неоднократно заявляли о необходимости реформирования законодательства, регламентирующего регистрацию юридических лиц, и создания заслона для появления подставных фирм. Однако, до сих пор правила регистрации остаются неизменными.

Опять вопрос: почему? Ответ до гениальности прост: потому что и государству это выгодно, ведь если не будет подставных фирм, то хозяйственная активность предпринимателей в России на фоне еще незавершенной реформы административного законодательства снизится до критической отметки. По мнению специалистов, только в одном городе Екатеринбурге ежемесячно через счета таких фирм проходят десятки миллионов долларов. А ведь эти деньги, несмотря на сомнительность их происхождения, идут в реальный сектор экономики, развивается производство, появляются новые рабочие места, платятся налоги, растет валовый национальный продукт, пополняется бюджет. Таким образом, отношения предпринимателя и государства строятся на взаимном обмане, который приобрел глобальный и всеобщий характер, по сути став неписаным правилом.

Мы не агитируем использовать такие технологии, но умалчивать о их существовании - значит уподобляться страусу, зарывающему голову в песок. Человек будет всегда делать то, что ему выгодно. Поэтому несмотря внешнюю порочность давно разработанных финансовых схем, они являются абсолютно законными. Можно с уверенностью сказать, что практически каждый предприниматель (будь то крупная компания или индивидуальный предприниматель) хоть раз да использовал такие схемы. Будете ли Вы пользоваться такими схемами или откажетесь от них - решать Вам, уважаемый читатель, но, как ни странно, они также являются одним из способов оптимизации налогообложения и в конечном итоге одним из методов предотвращения конфликтов с налоговыми органами.

Существуют еще десятки схем «оптимизации» отношений с государством, но, повторимся, это только нормальная реакция на ненормальные условия. Предприниматель, как бы его «не давило» государ-

ство всегда сумеет обойти искусственные запреты, противоречащие экономическим законам. До тех пор пока предпринимателю будет невыгодно платить все налоги и показывать реальную зарплату работников, до тех пор будет существовать «двойная бухгалтерия».

Есть и более прозрачные методы оптимизации налогообложения предпринимателя. В любом случае, все упирается в отличное знание норм права. Порой действительно приходится поломать голову над решением проблемы клиента. Так, в декабре 2000 г. один предприниматель обратился к нам с просьбой, смысл которой был в следующем: согласно новым правилам расчета налога на вмененный доход мой налог увеличивается в 3 раза - я не потяну, сделайте что-нибудь. Благодаря найденной нами в законе маленькой «лазеечке» была зарегистрирована общественная организация инвалидов, которая в свою очередь учредила коммерческую организацию. С помощью этой операции мы помогли предпринимателю перейти с уплаты налога на вмененный доход на традиционную схему налогообложения, что позволило снизить размер налогов почти в 2 раза.

Как видим, бывают и нестандартные технологии превентивных мер по предотвращению конфликтов с властными органами.

Юридическая фирма «Ардашев & Партнеры», зная насущные проблемы предпринимателей, также пытается вложить свой кирпичик в фундамент правового государства, которые мы пытаемся построить в России. С этой целью, используя накопленный опыт и научный потенциал, мы предлагаем предпринимателям принять участие в следующих ***акциях:***

1. ***обжалование неконституционных норм законов в Конституционный Суд РФ***. В чем заключается смысл и механизм этой акции? Считая, что Ваши права нарушены в результате применения неконституционной нормы того или иного закона, Вы можете обратиться в нашу фирму и изложить свою проблему. Проведя юридическую экспертизу казуса (безусловно, бесплатно), мы либо подтвердим Ваше мнение, либо опровергнем его.

Выявив неконституционность нормы, в результате применения которой Ваши права нарушены, а также ее социальную значимость в масштабах всей России, мы бесплатно подготовим все необходимые документы в Конституционный Суд и бесплатно представим Ваши интересы в нем. Вам необходимо только оплатить государственную пошлину, взимаемую при подаче жалобы в Конституционный Суд (10

минимальных размеров оплаты труда с заявления юридического лица и 1 «минималка» с индивидуального предпринимателя, что составляет на данный момент соответственно 1 000 и 100 руб.), а также расходы наших специалистов на проезд в Москву и обратно.

С помощью «отрицающего законодателя», как верно охарактеризовал Конституционный Суд его председатель М.В. Баглай, у властных органов формируется установка: свои решения надо всегда соотносить с Конституцией РФ.

2. обжалование незаконных решений и действий (бездействия) налоговых, таможенных и иных органов, а также нормативных актов налоговых и таможенных органов, связанных с наложением административного взыскания, незаконным требованием уплаты налога и т.д., в общем влекущих для Вас неблагоприятные имущественные последствия.

Изучив Вашу проблему и документы, сопровождающие ее, специалисты нашей фирмы дадут юридическое значение по ней. Установив незаконность решения налогового или таможенного органа мы бесплатно подготовим все документы для обжалования и инициируем процесс обжалования.

В зависимости от обстоятельств дела и органа, чьи действия обжалуются, жалоба может быть подана любо в вышестоящий орган, либо сразу в суд. Вам также необходимо оплатить только государственную пошлину (например, при подаче в арбитраж заявления об обжаловании решения властного органа индивидуальным предпринимателем уплачивается пошлина в размере 20 руб., а организациями 1 000 руб.) и оплатить фактические расходы нашей фирмы (например, в случае необходимости командировки).

Только в случае вынесения решения в Вашу пользу мы имеем право на вознаграждение (в среднем 5-15 % от суммы взысканных или оспоренных сумм).

Помимо чисто экономических выгод участия в предложенных акциях, Вы как первопроходец протопчите тропинку для других, которая по прошествии определенного времени превратиться в широкую дорогу. Вам многие скажут спасибо. Кроме того, такие акции вызывают широкий, а в ряде случаев просто колоссальный общественный резонанс. Информация о выигранном деле автоматически попадает в электронные правовые базы данных («Консультант Плюс», «Гарант», «Кодекс») и разлетается по всей стране в течение нескольких недель.

Вместо заключения

Чтобы власть стала сильнее, ее следует ограничить
Людвиг Берне

Как видно, технологии защиты прав предпринимателей от произвола властей достаточно ***просты по форме***, однако крайне ***сложны по содержанию***. Для их эффективной реализации требуется всестороннее знание действующего законодательства. Причем необходимо одинаково хорошо знать нормы частного (преимущественно гражданского) и публичного права (конституционное, административное, налоговое, таможенное).

Как правило, одному человеку это не под силу, поэтому многие даже крупные предприятия-монополисты (типа «Уралмаша» или НТМК) не считают зазорным сотрудничать с фирмами, специализирующимися в той или иной области права. Наоборот, время показало, что это наиболее оптимальный вариант разрешения возникшего вопроса. Юридическая или аудиторская фирма обеспечит комплексный подход к решению проблемы или ее предотвращению, аудиторская фирма вообще несет установленную законом ответственность за результативность предложенного варианта поведения. Опыт, знания и возможности консалтинговой фирмы несоизмеримо больше аналогичных показателей юриста или бухгалтера предпринимателя.

Более того, в настоящее время стираются грани между аудиторскими и юридическими фирмами. В чистом виде такое существование исходя из зарубежного опыта, а также опыта филиалов зарубежных консалтинговых фирм и ведущих российских (преимущественно московских) компаний, в частности, «Прайс Уотерхаус», «Артур Андерсен», «ФБК» и других, является крайне неэффективным. Это уже устаревшие технологии. В большинстве консалтинговых фирм львиную долю штата сотрудников составляют отнюдь не юристы, а специалисты, имеющие диплом бухгалтера, экономиста, лицензию аудитора, оценщика и т.д.

Опыт нашей фирмы дает основания смело утверждать, что односторонний консалтинг (т.е. с позиций только какой-то одной отрасли права) в принципе является ошибочным подходом к работе с клиентом. Часто клиент, приходя на консультацию, даже не догадывается, что его проблема имеет комплексный характер и может быть решена довольно нестандартно.

Когда начинаешь вместе в клиентом анализировать ситуацию, то выясняется, что, например, налоговое правонарушение было вызвано

неправильным применением норм гражданского права (выбрана неверная форма договора), невыполнением норм административного права (например, отсутствие государственной регистрации перехода права собственности на недвижимое имущество или лицензии (разрешения), незнанием норм трудового права (например, вместо договора подряда как предполагал предприниматель на самом деле существует трудовой договор со строителями) и т.д.

Часто выясняется, что клиент выбрал неэффективную организационно-правовую форму ведения бизнеса, например, вместо регистрации юридического лица, типа ЗАО или ООО ему было бы проще вести бизнес от лица индивидуального частного предпринимателя, а в ряде случаев наоборот. Таким образом, в большинстве случаев эффект наших услуг предпринимателю зависит от наших встречных предложений, инициативы и комплексного подхода к решению его проблем.

Говорят, что давать советы неблагодарное дело. Это не совсем так, точнее совсем не так. Практика показывает, что юридические консультации и рекомендации предпринимателю в большинстве случаев просто не находят адекватной реализации. Проблема в том, что воплощение в жизнь схемы, предложенной предпринимателю, также требует ***профессионального подхода.*** Сам предприниматель либо не может самостоятельно ее реализовать, либо не достигает должного результата. Бывают и курьезы, когда предприниматель, «по-своему» понявший совет, делает все наоборот.

Парадоксально, но даже общеизвестные истины игнорируются предпринимателем. Мы все знаем русские народные пословицы, где заложена многовековая мудрость, но следуем ли мы им в жизни? Аналогично и с законом и с рекомендациями по его применению.

Поэтому, зная реальное положение вещей, мы всегда предлагаем нашим клиентам нам самим реализовать свои собственные рекомендации и технологии, поскольку мы берем на себя ответственность, в том числе и имущественную, за успех проекта. Эффект бывает максимальным только тогда, ***когда совет профессионала реализуется профессионалом***, а не дилетантом. Ведь если Вам рекомендовали модернизировать Ваш компьютер, вряд ли вы этим займетесь сами.

Удачного Вам бизнеса и… поменьше конфликтов с властью. Ругаться с ней не надо, с ней нужно сотрудничать. Если же конфликт неизбежен, то спорить надо грамотно, точно рассчитав свои силы и самое главное – результативность спора.